

мат ра и други подстине подрожи средують одностижения

THE REAL PROPERTY OF THE PARTY OF THE PARTY

сто вереслотра пенто отделе с кода Гранединента Веневрия Physican was proportion continued. More in opini



## ПРОГРАММА

РАЗРАБОТКИ НАЧАЛЪ РУССКАГО ГРАЖДАНСКАГО ПРАВА ПО СВОДУ ЗАКОНОВЪ СЪ ЕГО ИСТОЧНИКАМИ И ПО СУДЕБНЫМЪ РЪШЕНІЯМЪ 1).

Уже много разъ было заявляемо не только въ нашей юридической литературь, но и въ журналахъ засъдавій Государственнаго Совъта, при обсуждении разныхъ представлявшихся ему вопросовъ по придоженію той или другой статьи 1 ч. Х т. Свода Зак. къ возникавшимъ въ практикъ и доходившимъ до его разсмотрънія случаямъ, что нъкоторыя части нашихъ гражданскихъ законовъ нуждаются въ основательномъ пересмотръ и въ существенныхъ измъненіяхъ въ духъ современныхъ требованій и условій народной жизни. Такъ напримъръ, относительно необходимости пересмотра статей о наследованіи, Государственный Советь, постановляя статью (1140-ю т. Х ч. 1 изд. 1857 г.) о правъ на равное участіе въ благопріобрътенныхъ имъніяхъ умершаго бездътнаго владвльца, у котораго нъть братьевъ и сестеръ отъ однихъ съ нимъ отца и матери, братьевъ его (а за отсутствіемъ ихъ сестеръ его) отъ одного только съ нимъ отца и братьевъ отъ одной только съ нимъ матери, въ разрѣшеніе частнаго случая, присовокупиль, что болѣе обстоятельное разсмотржніе вопроса о равенствж въ наслждованіи родовыхъ имфній братьевъ отъ однихъ отца и матери съ братьями отъ одного лишь отца или одной лишь

<sup>1)</sup> Читана въ засъданіи Московскаго Юридическаго Общества 20 февраля 1868 года.

матери и другіе подобные вопросы требують одновременнаго пересмотра всего отдёла Свода Гражданскихъ Законовъ о правъ наследованія въ родовыхъ именіяхъ. Изъ исторіи нашего законодательства новъйшаго времени извъстно также, что по этому последнему предмету, еще прежде такого заключенія Государственнаго Совъта, въ него внесень быль Сперанскимъ проектъ новаго закона о родовыхъ имъніяхъ, но онъ остался безъ последствій, вероятно потому, что было признано необходимымъ болье глубокое изучение столь важнаго отдёла нашего законодательства и всестороннее обсуждение последствий, какія могло бы иметь измъненіе дъйствующих въ этомъ отношеніи законовъ на другіе отдълы законодательства и на самую жизнь. Но если такимъ образомъ на время и отложено у насъ подобное изучение и обсуждение коренныхъ началъ нашего права, то этимъ еще не устранена необходимость приступить къ тому и другому, и притомъ, судя по тъмъ размърамъ, какіе приняло въ нашемъ отечествъ въ нынъшнюю эпоху великихъ преобразованій развитіе гражданских отношеній, въ непродолжительное даже время, почему есть полное основание думать, что и у насъ вскорв приступлено будеть къ составленію гражданскаго уложенія по примъру западныхъ государствъ и по примъру изданныхъ уже и у насъ Судебныхъ Уставовъ.

Въ виду столь громаднаго и важнаго труда, предстоящаго нашей законодательной власти, на русскихъ юристахъ
лежитъ священная обязанность оказать всевозможное содъйствіе правительству къ его осуществленію. Но прежде
чъмъ къ этому приступить, долженъ быть ясно постановленъ и разръшенъ вопросъ, въ чемъ можетъ состоять такое
содъйствіе? Посильный отвътъ на этотъ вопросъ предполагается дать настоящей программой.

Для уясненія того что могли бы сдёлать наши юристы по предстоящей имь въ означенномъ отношеніи задачь, надлежить съ одной стороны указать на матеріаль, котораго разработка составить единственное и прочное пособіе при начертаніи русскаго гражданскаго уложенія, а съ дру-

гой — на тѣ основанія, которыми слѣдуетъ руководствоваться, чтобы подготовить эту разработку.

Матеріаль, подлежащій изученію, комментированію и дополненію на основаніи теоретическихь и практическихь данныхь, для начертанія съ помощью его означеннаго уложенія, есть безь сомньнія Сводь Гражданскихь Законовь или 1-я часть X тома этого свода съ его продолженіемь, съ присоединеніемь сюда же многихь къ гражданскому праву относящихся статей въ другихь томахь Свода Законовь съ ихъ продолженіями. Что касается до основаній, на коихь должно утвердиться такое разсмотрыніе и обсужденіе принадлежащихь сюда отдыловь и статей Свода, то кажется необходимымь для установленія ихь принять во вниманіе нижеслыдующія соображенія:

Во первыхз. Не можеть подлежать никакому сомниню, что наше гражданское право, какъ таковое одного изъ европейскихъ государствъ, не чуждо тахъ общечеловаческихъ началь, которыя выработаны наукой и усвоены европейскими государствами, какъ начала основныя во всёхъ положительныхъ законодательствахъ. Что эти начала болве или менве извъстны и намъ, даже болье или менье вошли въ нашу плоть и кровь, нами сознаются и управляють нашими гражданскими отношеніями - это доказывается какъ нашей юридической литературой, хотя еще весьма бъдной, но уже представляющей довольно значительное число теоретическихъ статей о гражданскомъ правъ, не говоря даже о лекціяхъ, читаемыхъ въ русскихъ университетахъ, изъ коихъ многія, особенно по римскому праву, внесли въ ихъ слушателей элементь чисто-юридическій, приміняемый уже многими изъ нихъ на практикъ, такъ и нашимъ законодательствомъ съ Петра Великаго и особенно Х-мъ томомъ Свода Зак. Въ самомъ дълъ, со времени Великаго Преобразователя у насъ начинается заимствованіе законовъ у западныхъ народовъ, въ первую пору цълыми уставами и регламентами, потомъ отдёльными узаконеніями, и наконецъ приміненіемъ изъ иностранныхъ кодексовъ динь того, что можеть быть пригодно и у насъ. Не смотря на то, Х-й томъ нашего Свода

обнаруживаетъ еще иной пріемъ въ этомъ отношеніи его главнаго редактора. Графъ Сперанскій, хотя и мало подготовленный своимъ воспитаніемъ въ духовныхъ заведеніяхъ къ юридическимъ занятіямъ, усвоилъ себъ однако, благодаря своему генію и трудолюбію, еще въ первое время своего блестящаго поприща, ясное сознаніе тъхъ началь гражданственности, которыя занимали столь многихъ ученыхъ въ концъ XVIII и началъ XIX стольтій, съ такимъ успъхомъ развиты въ ихъ сочиненіяхъ и такъ счастливо проведены во французскомъ гражданскомъ кодексв. Какъ многіе изъ нашихъ тогдашнихъ сановниковъ и болье образованныхъ вельможей, составившихъ у себя библіотеки изъ этихъ сочиненій, Сперанскій, въ минуты отдыха отъ государственныхъ трудовъ своихъ, предавался ихъ обаятельному чтенію; французскій же кодексь сосредоточиль въ его строгологическомъ умътъ начала, которыя здъсь выражены иногда съ такою простотою и краткостью, что казалось бы излишнимъ на нихъ указывать, еслибы не было извъстно, что они далеко не всеми сознаются. И вотъ съ этимъ запасомъ усвоенныхъ себъ началъ западной науки Сперанскій принимается за начертаніе программы для нашихъ законовъ и составляеть ее вполнъ соотвътственно систематическимъ компендіямъ права тогдашнихъ юристовъ; этого мало: для каждой части законодательства онъ набрасываетъ на особыхъ листахъ крупными смълыми чертами заглавія ея книгъ, раздёловъ, главъ и отдёленій, а въ послёднихъ тё статьи, которыя должны были служить въ руководство, для связи и къ переходу отъ одной группы законовъ къ другой по ихъ содержанію, при размѣщеніи богатаго матеріала, извлекавшагося въ тоже время его подчиненными изъ быстро сооруженнаго монументальнаго зданія, названнаго имъ Полнымъ Собраніемъ Законовъ. Но для такого матеріала взятыя извив рамки оказываются тёсными; русская жизнь заявляеть свои начала, еще невъдомыя западной наукъ и отечественные законы не совсемъ свободно вставляются въ отдёлы, намеченные великимъ мастеромъ. Работа однако спъшная: Государь, самъ ее указавшій, ждеть нетерпъливо

ея окончанія, а Сперанскій уже на закать льть. И такъ онъ признаеть достаточнымъ подъ статьями Свода, расположенными по возможности систематически, но далеко не всъ взятыя съ надлежащею точностью изъ источниковъ русскаго законодательства, означать последніе въ цитатахъ или ссылкахъ, хотя бы они и не вполнъ подходили къ тексту, и затымь оставлять безъ ссылокъ ты статьи, которыя, какъ заключающія въ себъ чисто теоретическія начала, названы имъ переходными. Эти последнія, при обиліи туземнаго матеріала, въ огромномъ притомъ размъръ увеличившагося послъ Сперанскаго въ новыхъ двухъ изданіяхъ Свода и его продолженіяхъ, оказываются весьма малочисленными; но тъмъ не менъе они существують, особенно въ 1-й части Х т., какъ указаніе, что она составлена подъ вліяніемъ юридическихъ началъ, выработанныхъ западной наукой, которыя вследствіе этого усвоены отсюда и практикой последняго тридцатильтія, независимо отъ распространенія ихъ въ высшемъ сословіи преподаваніемъ юридическихъ наукъ въ университетахъ и чтеніемъ юридическихъ сочиненій. И такъ указаніе началь гражданскаго права, принятыхъ и усвоенныхъ нашимъ законодательствомъ, должно составить первую задачу предстоящаго труда.

Во вторых в. За уясненіемъ основныхъ понятій или началь, дающихъ какъ въ наукъ, такъ и въ системъ, общей всъмъ положительнымъ законодательствамъ, каждому учрежденію гражданскаго права свое названіе, значеніе и мъсто, изслъдователь Свода русскихъ гражданскихъ законовъ долженъ приступить къ анализу этихъ послъднихъ для уясненія на сколько они совпадаютъ съ результатами, достигнутыми на западъ совокупною дъятельностію науки и положительной жизни и на сколько отъ нихъ отступаютъ, видоизмъняютъ ихъ и дополняютъ. Самый надежный способъ такого уясненія будетъ конечно заключаться въ изученіи каждаго учрежденія или понятія въ постепенномъ его установленіи и развитіи на нашей почвъ до тъхъ поръ, пока они получили то содержаніе и форму, въ какихъ они внесены въ Сводъ Законовъ. Здъсь цитаты или ссылки подъ

статьями Свода должны оказать огромное пособіе. Указывая на Уложеніе царя Алексвя Михайловича и за нимъ постепенно на тъ законы, которые дали такъ сказать юридическую жизнь тому или другому учрежденію или началу въ системъ русскаго гражданскаго права заявленіемъ о нихъ или признаніемъ ихъ верховною властью, они обращають изсльдователя чрезъ эти источники и къ памятникамъ, предшествующимъ Уложенію, эти же последніе доводять его иногда до отдаленнъйшихъ временъ, которыя оставили намъ следы тогдашняго быта нашихъ предковъ въ Русской Правдъ, Кормчихъ, Судебникахъ и современныхъ имъ законодательныхъ и правительственныхъ актахъ. Цёлый рядъ этихъ документовъ воскрешаетъ передъ нами наше коренное учрежденіе во всей его народной самостоятельности и полнотв, такъ что примъняя его въ этомъ видъ къ нынъшней жизни, ея обстановкъ и условіямъ, мы можемъ ясно уразумьть на сколько оно имъ соотвътствуеть, или же находится съ ними въ противоръчіи, и потому слёдуеть ли его удержать, измънить или наконецъ, признавъ его безсильнымъ и навсегда утратившимъ свое значеніе, исключить изъ числа тёхъ учрежденій, понятій и началь, которыми и на будущее время должны установляться и управляться наши гражданскія отношенія. При такомъ анализъ изследователь становится и историкомъ: онъ вопрошаетъ древніе памятники нашей юридической жизни и ищеть имъ отголоска въ современномъ обществъ: отзывъ послъдняго долженъ быть ему внятенъ и вполив ясень, такъ точно какъ и заслонение или подавление разсматриваемаго учрежденія другими, явившимися вновь, или получившими большее противъ прежняго развитіе. Задача безспорно трудная, но она облегчится множествомъ указаній, сохранившихся въ дошедшихъ до насъ соображеніяхъ Государственнаго Совъта по поводу изданія имъ или обсужденія того или другаго законоположенія, а также разныхъ подготовительныхъ по начертанію законовъ коммиссій и особенно II-го Отділенія Собственной Его Императорскаго Величества Канцеляріи. Нікоторыя изъ этихъ соображеній изследователь найдеть въ Подномъ Собраніи

Законовъ, но большею частію для отысканія ихъ обязань будеть обращаться къ архивамъ ІІ-го Отдёленія, Министерства Юстиціи и Внутреннихъ Дёлъ и особенно Государственнаго Совъта. Съ другой стороны для означенной цёли онъ можетъ обращаться еще къ другому, находящемуся у него подъ рукою, богатому и правдивому матеріалу, подлежащему однако особой разработкъ. Этотъ матеріалъ есть

Въ третьихъ-судебная у насъ практика со времени изданія Свода Законовъ. Практика эта огромна, можно сказать необъятна, имъя въ виду множество судебныхъ мъстъ, существующихъ въ пространной нашей Имперіи и тридцать слишкомъ лътъ, протекшихъ отъ вступленія Свода въ силу исключительно и повсемъстно примъняемаго закона; если же взять во вниманіе, что и состоявшіяся до того времени ръшенія разныхъ судебныхъ инстанцій, особенно Правительствующаго Сената, могуть также служить къ разъясненію какъ понимаема была извъстная статья закона въ ту или другую пору, въ техъ или другихъ обстоятельствахъ ея примъненія, то этотъ матеріалъ увеличится до невозможности изчерпать его и въ весьма продолжительный срокъ. Однако и здесь задача изследователя облегчается съ одной стороны установляющимся всегда въ практикъ въ большей или меньшей степени однообразіемъ пониманія закона и его придоженія къ частнымъ случаямъ, а съ другой-многими уже изданными въ свътъ судебными ръшеніями. Въ этомъ отношеніи, кром'в Полнаго Собранія Законовъ, можно указать на нъкоторые сборники, изданные частными трудами нашихъ практиковъ-юристовъ въ конца прошедшаго и первой четверти ныньшняго стольтія, на "Систематическій Сводъ существующихъ законовъ", изданный Коммиссіей составленія законовъ, и особенно на Сборникъ решеній Общихъ Собраній Правительствующаго Сената, котораго два тома, заключающіе въ себъ ръшенія Общихъ Собраній С.-Петербурскихъ Департаментовъ по 1864-й г., уже вышли въ свътъ, а третій, въ который войдуть ръшенія Общаго Собранія Московскихъ Департаментовъ, готовъ къ печати; на Сборники ръшеній Кассаціонныхъ Департаментовъ Сената, на

Журналь Министерства Юстиціи и на некоторые частные журналы и газеты за послъднее время. Если только остановиться на ръшеніяхъ, помъщенныхъ въ этихъ сборникахъ и другихъ изданіяхъ, то уже и ихъ достаточно для того, чтобы выяснить то значение и тотъ смыслъ, какие придаются разнымъ учрежденіямъ нашего гражданскаго права и разнымъ статьямъ Свода гражданскихъ законовъ со времени Петра Великаго до настоящаго. Вмёстё съ тёмъ изложенныя въ судебныхъ решеніяхъ соображенія укажуть изследователю на ту дань, которая невольно приносилась судьями въ ихъ приговорахъ общественнымъ требованіямъ и условіямъ: иногда они находили буквальное примъненіе закона несогласнымъ съ справедливостію, толкуя такимъ образомъ его внутренній смысль, иногда же распространяли силу буквы, подводя подъ нее по аналогіи неуказанные въ законъ случаи. Но вполнъ сознавая ту пользу, какую можетъ и должно принести добросовъстное изучение изданныхъ въ свътъ судебныхъ ръщеній для разъясненія разныхъ отдъловъ и статей Свода Гражданскихъ законовъ, нельзя не выразить желанія, чтобы къ нимъ были присоединены мивнія Государственнаго Совъта по доходившимъ до его разсмотрвнія гражданскимъ двламъ: какъ рвшенія высшей судебной инстакціи они заслуживають особеннаго вниманія, тъмъ болъе, что хотя имъ придается значение закона лишь для спеціальныхъ разсмотренныхъ въ нихъ случаевъ, на самомъ же дълъ они принимаются часто въ руководство при разръшении однообразныхъ дълъ какъ самимъ Государственнымъ Совътомъ, такъ и низшими инстанціями, такъ точно какъ и въ свою очередь решенія Сената служили и служать руководствомъ для низшихъ судебныхъ мъстъ. Наконецъ еще весьма значительное пособіе могуть въ этомъ отношеніи доставить изследователю отдельных частей Свода наши частные и офиціальные адвокаты, т. е. присяжные и прочіе повъренные и ходатые по дъламъ. Безъ сомнінія каждому изъ нихъ, если только практика его была продолжительна, случалось защищать самые разнородные интересы своихъ кліентовъ на основаніи той или другой статьи Свода и при этомъ представлялась полная возможность провѣрить на сколько эти статьи подтверждаются прочими соотвѣтствующими имъ статьями или же имъ противорѣчатъ. Посему сообщеніе такими практиками своихъ наблюденій и выводовъ при разработкѣ Свода нельзя не признать крайне полезнымъ и желательнымъ.

Вт четвертыхт. Всё предыдущія занятія должны имёть своею конечною цёлью, какъ результать ихъ, начертаніе проекта: въ какомъ видё или полнотё могли бы быть изложены въ русскомъ гражданскомъ Уставе разныя учрежденія гражданскаго права. Само собою разумётся, что въ этомъ проектё найдуть мёсто только тё учрежденія, которыя будуть признаны согласными съ современными требованіями и условіями общественной и частной жизни; почему веобходимо, чтобы и при болёе обстоятельномъ изложеніи проекта отдёльными статьями требованія эти и условія имёлись постоянно въ виду.

Вт пятыхт. Наиболье трудное, но главное, что должно быть исполнено еще прежде самаго приступа ко всемъ означеннымъ выше работамъ-это распредъление разныхъ отдёловъ гражданскихъ законовъ, къ которымъ оне должны относиться, на основаніи хорошо обдуманной системы. Такое распредвленіе необходимо какъ для того, чтобы весь трудъ-дабы онъ могъ быть успёшнымъ-раздёлился между нъсколькими группами юристовъ, изъ коихъ каждая выбрала бы себъ тотъ отдълъ законовъ, который ей наиболъе знакомъ, или вообще почему либо особенно ее занимаетъ, такъ и для того, чтобы составившіяся такимъ образомъ группы не приходили во взаимное столкновеніе, т. е. чтобы имъ не доводилось изучать и комментировать тв учрежденія гражданскаго права, которыя припадлежать къ отдёламъ, разработываемымъ другими группамми, но не означены ни въ одномъ изъ этихъ отдёловъ по несоблюденію надлежащей точности въ общемъ распредълении работъ. Подобное столкновеніе очень в роятно и возможно, если принять за правило раздёлить весь трудъ на основаніи болье или менье крупныхъ отделовъ самаго Свода гражданскихъ законовъ, такъ какъ во многихъ его отдълахъ не только помъщены одни и тъже учрежденія, по лишь съ нъкоторыми оттънками въ случаяхъ, коими вызванъ тотъ или другой, относящійся къ нимъ, законъ, но даже иногда буквально повторены одни и тъже статьи. Отсюда видно, что изслъдователи, приступая къ означенному труду, должны установить свою систему гражданскихъ законовъ принятіемъ общеупотребительныхъ большихъ отдъловъ, но съ раздъленіемъ ихъ по своему усмотръніюна главы, при чемъ, для облегченія въ работахъ и для доставленія возможности участвовать въ нихъ наибольшему числу юристовъ, такія главы должны быть разбиты на пебольшія подотдъленія, назначенныя уравнительно по своему объему.

Наконецъ, въ шестыхъ. Самый ходъ работъ каждой группы и въ ихъ соединеніи могъ бы быть следующій. Юристы, взявшіе на себя разработку какого либо подотділенія или цізлой главы, какъ во время производства работъ, по мъръ изготовленія какой либо ихъ части, такъ и по окончаніи ихъ, могли бы передавать сдъланное ими на просмотръ и дополненіе, и вообще для сообщенія на нихъ замічаній какъ другимъ группамъ, такъ и стороннимъ юристамъ, которые конечно не откажутся сказать свое слово или подать совъть въобщемъдълъ. По исправленіи же на основаніи этихъ замічаній каждой группой своихъ трудовъ, она читаетъ ихъ въ общемъ собраніи всъхъ юристовъ, принимавшихъ непосредственное участіе въ разработкъ Свода; послъ же того какъ всъ группы окончать свое дело, назначается главный редакторъ съ помощниками изъ членовъ отдъльныхъ группъ для приведенія всей работы къ единству и для изданія ея въ свётъ.

Изъ вышеизложеннаго видно, что содъйствіе русскихъ юристовъ Правительству въ начертаніи Русскаго Гражданскаго Уложенія должно состоять въ изготовленіи для сего матеріала съ одной стороны составленіемъ самыхъ добросовъстныхъ комментаріевъ на отдъльныя части Свода Законовъ Гражданскихъ, а съ другой—начертавіемъ проектовъ разныхъ отдъловъ Гражданскаго Уложенія въ системъ, которая будетъ признана наиболье удобной соединившимися

для того юристами въ значительномъ по возможности числъ и изданіемъ этого труда въ свъть по исправленіи его на основаніи замъчаній, какія будуть сдъланы и другими юристами.

Посему весь планъ работъ, которыя должны имъть цълью осуществление означеннаго предпріятія, слъдующій:

- 1. Составленіе систематическаго обозрѣнія разныхъ отдѣдовъ законовъ гражданскихъ, подлежащихъ разработкѣ, на основаніи общихъ началъ гражданскаго права, но примѣняясь въ особенности къ содержанію 1-й части X тома Свода.
- 2. Распредѣленіе этихъ работъ по каждому отдѣлу между русскими юристами, которые пожелаютъ принять въ нихъ участіе.
- 3. Подробное разсмотрвніе и разработка каждаго отдвла твми юристами, которые изберуть его предметомъ своихъ занятій: а) въ отношеніи началь и учрежденій, свойственныхъ каждому отдвлу, на основаніи теоретическихъ изслвдованій разныхъ ученыхъ и положительныхъ законодательствъ; б) въ отношеніи историческаго развитія ихъ, на основаніи памятниковъ нашего законодательства до внесенія ихъ въ Сводъ Законовъ и в) въ отношеніи примъненія ихъ на практикъ, на основаніи относящихся къ нимъ судебныхъ ръшеній, мнѣній Государственнаго Совъта и замъчаній повъренныхъ, занимающихся гражданскими дълами.
- 4. Сообщеніе оконченныхъ работь по каждому отділу другимь юристамь и исправленіе ихъ или дополненіе согласно съ замізнаніями посліднихъ.
- 5. Составленіе по каждому отдѣлу проекта статей въ томъ видѣ, въ какомъ они могли бы быть внесены въ Гражданское Уложеніе.
- 6. Совокупное изданіе всёхъ окончательно разработан-

Н. Калачовъ.

- 11 -

Capité recommenda au demonée de sur les montes de la company de la compa on one minutesequel on semple of approximation representation contains agreemy appearance of the property of the party -digrammations in approve that the particle of the property is growing garden general and are the first strength of the CONTROL AND ADDRESS OF THE CONTROL OF THE PROPERTY OF THE PROP \$-2000 course and management of a second of the course of s con the arange, a product of the following that a product a second con-

Tyrings to the continue of the confidence of the standard of the continue of the continue of the confidence of the continue of

Изъ Юридическаго Въстника № 11-й, 1868 г.

Въ Университетской Типографіи (Катковъ и К°), на Страстномъ будьваръ.

Will I

